

RATIONALE
DICTAMEN,
QVO ARDENTIORI CVPIDINE
ERGA DEI DOMVM,
NON LATRONVM SPELVNCAM,
SED
DEVOTIONIS ORACVLVM,

Chriſticolus fervor apud rectum Iuriſprudentiæ Tribunal,(vbi etſi ſubtilitas protegat,& veritatis ſoliditas accuſat,) ſic conqueritur:

Vindex deſcendat, Iuriſprudentia,fulgor
Iam tuus,& cunctum diſsipet ipſe nefas.
Cur ſinis,audacter Divini Numinis aram
Sic lædi, vt citius cuncta profana ruant?
Quid ni ſecurius quam Numinis ergò cubile?
Hoc ſi non tutum , tuta putanda via?
Eia age,criminibus pœnæ imponātur acerbæ;
Publica non aliter continuanda quies.

VERITATI SOLVM ADSCRIBAMVS;
falsitatem ergo reluctemur:
Nam:
Væ, qui condunt leges iniquas, & scribentes iniustitiam scripserunt. Isaiæ cap. 10.

DE PERSONA DELINQVENTIVM DOLEAMVS,
delicta vero vsque ad punitionem execremur:
Nam:
Væ civitas sanguinum, vniversa mendacij dilaceratione plena: non recedet à te rapina.
Nahum cap. 3.

DE OMISSIONE IN PVNIENDO,
punitionem non desperemus.
Nam:
Væ qui congregat avaritiam malam domui suæ, vt sit in excelso nidus eius, & liberari se putat de manu mali.
Habacuc cap. 2.



1. NO se duda del alto privilegio de la immunidad Ecclesiastica local, à que tanto aun los mismos Catholicos Reyes deben atender, Concil. Tridentin. session. 25. de reformat. cap. 20. y à que de hecho tanto atienden leg. 4. tit. 2. libr. 1. de la Recopilacion. No se duda de la obligacion, que el señor Juez de la Iglesia tiene de defenderla, cap. decet, 2. §. ordinarij de immunit. Ecclesiar. in 6. ibi: *Ordinarij locorum hoc faciant observari, suadenda suadeant.* Si bien, que esta defensa debe ser sin perjuicio de la razon, como advierte el Cardenal Luca miscellan. Ecclesiastic. discurs. 12. num. final. ibi: *Vt enim alibi supra advertitur, celanter quidem, ac nervosè immunitas tuenda est in ijs casibus, in quibus competat, & quando congruat ratio, cui antiquorum Canonum, & Apostolicarum Constitutionum dispositio innixa est, non autem cum*

indiscreto irrationabili zelo illam convertere in abusum, de directo contra eorumdem Canonum, & constitutionum sensum, ac rationem. Tampoco se duda, que el, que hurtò el Copon con las Sagradas Formas de la Iglesia de los Clerigos Menores de esta Ciudad, sea sacrilego, pues hurtò *Sacrum de Sacro*: Gutierr. prax. criminal. q. 158. num. 3. Bonacin. in 1. Decalog. præcept. disputat. 3. q. 6. punct. vnic. num. 4. & 23.

2. No es mi intencion ponerme à juzgar de la pena correspondiente à este delito, ni menos à resolver, porque pudiera servirme de gran quebranto: *Lachrymæ lavent delictum, quod voce pudor est confiteri*: canon. lachrymæ 2. distinction. 1. de pœnitent. y mayor, quando no puedo juzgar, para dexar con el debido castigo à tanta iniquidad; pero me queda el consuelo de que *quicumque enim sine lege peccaverunt, sine lege peribunt, & quicumque in lege peccaverunt, per legem judicabuntur.* Paul. ad Rom. 2. 12. pues de lo contrario solo resulta vn escandalo comun en la equidad privativa del Juez, como advierte el Ecclesiastico al cap. 7. *Noli quærere fieri iudex, nisi valeas virtutè irrumpere iniquitates: ne fortè ponas scandalum in æquitate tua.* No es mi intencion hazer comparaciones de Juezes, ni exemplares practicados en la Venerable Curia Eclesiastica de esta Ciudad, porque aunque pudieran hazer fuerza por la siempre continuada sabiduria, integridad, y temor de Dios en ellos, siendo odiosa toda comparacion, de toda comparacion por tal me he de abstener. No es mi intencion introducirme à notar, y contradezir al que juzga, ni à la cosa juzgada, pues ademàs de la autorizada recommendacion, que tienen en nuestras leyes, tengo presente la del Ecclesiastico al cap. 8. *Non iudices contra iudicem: quoniam secundum quod iustum est, iudicat*: assi lo supongo por cierto, dexando su indagacion à superiores autoridades. No es mi intencion trabajar para zaherir, para luzir, para vanagloriarme, ni para discurrir solo al arbitrio de vna voluntad sin mas razon, que ella misma, porque de los que assi escriven, dixo David Psalm. 13. *Corrupti sunt, & abominabiles facti sunt in studijs suis.*

3. Protesto, que es solo mi intencion dezir con alguna formalidad lo que sin ella en algunas concurrencias he manifestado de mi sentir sobre este punto: y porque no parezca voluntario, deseo, lo vean autorizado con la razon, no debiendo esperar aplauso, porque avrà muchos dictamenes en contra; y los que hu-

huviere à favor del mio, seràn debidos tributos à los doctissimos, y selectos Protectores de esta opinion.

4. Para lograr el intento, he visto dos papeles en derecho sobre este puncto, vno del señor Juez de la Iglesia, y otro del señor Fiscal de la Real Audiencia de esta Ciudad; y es mas que cierto, que solo con el nombre de sus Autores bastaba, para que aviendolos visto, quedàra del todo enseñado: y siendo tan igualmente laudables sus escriptos, he de partir para su elogio el que à Pompeyo Saturnino diò Plinio Junior libr. 1. epist. 16. Y assi digo de el del señor Juez de la Iglesia, que: *Audivi causas agentem acriter, & ardenter, nec minus politè, & ornatè, sive meditata, sive subita proferret.* Y de el del señor Fiscal: *Adsunt acutæ, crebræque sententiæ, gravis, & decora constructio, sonantia verba, & antiqua.* Esto de ambos.

5. Al del señor Juez de la Iglesia, cuya opinion es contraria à la de mi sentir, digo, que su introduccion es digna de vn cèlebre reparo, pues empeñandose con su pulida rethorica en execrar, abominar, y notar de sacrilego, y atroz delinquente al que lo es en este assumpto, tiene por efecto su trabajo al menos *indirectè* la absolucion del delito, de suerte, que se le puede adaptar con reverente jocosidad lo que con otro modo dixo Seneca excerpt. controversiar. declamation. 6. *Accusator meus intra se contrarios habet affectus: cupit reum damnari, crimen absolvi.* Verdad es, que el intento del señor Juez serà solo, como explica, zelar, como le toca, el privilegio de la casa de Dios, acordandose de el *celus domus tuæ comedit me*; pero lo que experimentamos, es, que de este zelo resulta el comerse à la Casa de Dios, y aun al mismo Dios con irreverente rapiña, siendo este el motivo, que justifica sin la menor tergiversacion, que en el caso presente no solo el señor Fiscal, sino quantos inteligentes, y Autores son de esta opinion se enardezcan mas por el zelo de la Casa de Dios, viendola en repetidos atrevimientos violada, que aun por defender la jurisdiccion Real; con que mas parece esta opinion defensora de la immunidad, que violadora de ella, como lo pregonan las explicaciones, y el interior, de donde nace para esta defensa, confessando del mio, que la veneracion à la Iglesia, y el deseo, de que se practique el zelo de Isaias cap. 1. *Sion in iudicio redimetur, & reducent eam in iustitia: & conteret scelestos, & peccatores simul: & qui dereliquerunt Dominum, consumentur*, es la vnica passion q̃ puede ocul-

tarse en mi juyzio, como lo fue en el de Pignatelli consultation. 111. tom. 4. num. 1. ibi: *Valde autem rationabilis Ecclesiæ immunitas est, vt res in ea existentes quamdam securitatem ab omni iniuriosa acceptione participent.*

6. Y entrando desde luego à ventilar la question tan propria de este caso, si el que delinque en la Iglesia, deba gozar del asilo de ella, resuelvo, que no. Esta opinion es tan segura, y seguida, que por ella cita Cortiada decis. 112. num. 2. cinquenta y tres Autores, los mas de grave nota en España, y casi otros tantos en los numeros siguientes en terminos de hurto cometido en Sagrado. Fundase esta opinion en aquella regla de derecho *frustra legem implorat, qui contra legem operatur*, que es vna de las razones, que el cap. final de immunitat. Eccles. trae para privar à los que mutilan, ò matan en Sagrado, iuxta text. ibi: *Et frustra legis auxilium invocet, qui committit in legem*: luego aviendo el delinquente de mi assumpto violado la Iglesia, en vano procura el asilo. El capit. frater 10. 17. q. 4. ibi: *Nec enim ad supplicandum debet admitti, qui admittere sacrilegium non dubitavit.* Y la glossa de este capitulo verb. ab omnibus, dize: *Sacrilegus in nulla Ecclesia tutus erit, cum in Ecclesiam delinquat.* Y poco despues: *Vnde si aliquis furtum, vel sacrilegium fecerit in Ecclesia, illum non debet tueri Ecclesia*, y dando la razon: *Cum in Ecclesia deliquerit.* El cap. ad Episcopos 17. q. 4. expressamente deniega este beneficio à los violadores de la Iglesia: las palabras del texto, ibi: *Ad Episcopos cœteros direximus iussionem, vt eos, qui Ecclesias violasse perhibentur, accessu earum iudicent esse indignos.* Y con este capit. asi lo afirma Gambacurt. de immunitat. Ecclesiar. libr. 5. cap. 18. num. 6.

7. Fundada esta opinion, passemos à la contraria, la qual tiene muy muchos menos Protectores, pues no sè yo, que lleguen à veinte, y todos sus fundamentos estrivan, en que el caso del sacrilegio no està excluydo de immunidad en el cap. fin. de immunitat. Eccles. ni en la Bula Gregoriana, y respecto de que el capit. inter alia de immunitat. à todos delinquentes favorece, aunque cometan graves delictos, iuxta text. ibi: *Quantumcumque gravia maleficia perpetraverit, non est violenter ab Ecclesia extrahendus.* No estando el caso del sacrilegio excluso, quedò en la generalidad del indulto del cap. final.

8. Mas este fundamento se desvanece, con que aquella generalidad del cap. inter alia fue para delitos cometidos *extra, non in-*

intra Ecclesiam, como el mismo capit. y la gloss. del final de immunitat. dàn à entender: el capit. que hablò en terminos de delictos hechos en Sagrado, fue el final de immunitat. y este no tiene palabras restrictivas para impedir la extraccion, antes si habla con generalidad por aquellas palabras: *Non nulli impunitatem suorum excessuum, &c.* que explica muy bien el señor Fiscal en su papel ex Gambacurt. de immunitat. lib. 5. cap. 18. num. 3. con que assi virtualmente este caso de Sacrilegio està incluso en el cap. final de immunitat. porque si el motivo, que en èl se tiene para privar de immunidad, es por violar la Iglesia, ninguno mas violador de ella, que este delinquente, pues este no solo no se contenta con faltarla à la veneracion, sino aun la roba, à quien se le puede aplicar lo que escriviò Anastasio Germon. de sacror. immunitat. libr. 3. cap. 16. num. 4. con San Joan Chrisostom. homil. 33. ad Populum Antiochænum, con Optato Milevitan. libr. 6. in princip. ibi: *Quid enim est tam sacrilegum, quam Altaria Dei, in quibus & vos aliquando obtulistis, frangere, radere, removere? Hoc modo Iudæos estis imitati: illi iniecerunt manus Christo in Cruce: à vobis percussus est in Altari: sufficeret insaniæ vestræ, quod membra laniastis Ecclesiæ, si inter hæc omnia vel altaribus parceretis. Cur vota, & desideria hominum cum ipsis altaribus evertistis?* Y lo que el mismo Germonio vbi supra refiere ex Concil. Aquisgranens. sub Gregor. 4. celebrato cap. 17. *Quod si Abraham pro eo, quod Dei altaria erexit, cultumque eius venerarus est, tot à Deo meritorum prærrogativis donatur, dubium non est, quin altarium Sanctorum eversores, & Sanctarum rerum, quibus in eisdem altaribus famulandum est, subrreptores damnentur.* En el capit. si fortè 15. caus. 17. q. 4. se dize, que el Presbitero, ò Diacono, que hurtare el velo del Sagrario, es semejante à Judas, y que tendrà la misma pena, que este: Las palabras del texto, ibi: *Si fortè Presbiter, aut Diaconus Sacrarij sindonem, vel velum subtractum vendiderit, Iudæ Iscariotis æstimabitur. Qui propter cupiditatem fecerit hoc opus, noverit se supradicti Iudæ susceptarum pœnam.* Aun en la Gentilidad era este delicto bien abominable, y con mas severidad castigado, vease Valer. Maxim. libr. 1. cap. 1. y Andres Eborense tom. de exempl. memorabilib. titul. de contempt. Religion. Con que siendo este delinquente por la atrocidad de su delicto tan violador de lo Sagrado, se evidencia estar comprehendido en el cap. final de immunitat.

En

9. En quanto à que este caso no estè comprehendido en la Bula Gregoriana, respondo, que esta Bula no està rescebida en España, ni practicada en ella: assi consta de la nota marginal de la ley 6. tit. 4. libr. 1. de la Recopilacion, como dize el señor Fiscal en su Papel; si bien es, que el señor Juez de la Santa Iglesia pretende, que estè rescebida con algunos Autores, que refiere, aunque no sigue Cortiad. decission. 112. num. 1. & 2. aunque en esto padesce à la verdad equivocacion notable, porque ademàs de expressarlo assi la nota marginal referida (que merece gran credito por el de los Autores de ella) està clara la supplicacion en carta del Consejo, su fecha en 9. de Marzo del año de 1594. cuya carta à la letra està en las Ordenanzas de Granada libr. 4. tit. 4. §. 7., y en carta del Rey al Virrey, y Capitan General de Mallorca su fecha en Madrid de 22. de Marzo del año de 1657., que la trae D. Crespi de Valdaura observation. 63. num. 44., que cita para lo mismo Don Pedro Frasso de reg. patronat. Indiar. tom. 2. cap. 74. num. 28.: algunas palabras son: *Y no averse admittido en España*: y algo despues estàn las siguientes: *Y assi os mando, que deis las ordenes, que convengan, para que por ningun caso se admitta en esse Reyno esta Bula, ni se use de ella, que assi es mi precissa voluntad.*

10, Conosciendo el señor Juez la infalibilidad de esta supplica, recurre, à que, aunque se supplicàra, obligàra no obstante: porque fue determinacion sobre materia puramente Ecclesiastica, donde sin embargo de supplica corre lo decretado, Diana part. 6. resolution. 61., y otros, que al mismo fin se refieren. Este es vn effugio, que no me convence: porque quando el señor Salgado escriviò de retencion, y supplicacion de despachos Apostolicos, ò ignorò esta difficultad, ò como de poca vrgencia jamàs la apreciò.

11. Vamos con el señor Salgado: tratando en la part. 1. de retention. bullar. cap. 2. section. 3. de la Bula de la Cena, y si los Reyes Catholicos incurriràn en las censuras de ella por permittir el recurso de fuerza à sus Regios Tribunales, (donde, como todos sabemos, se suelen tratar materias puramente Ecclesiasticas) dize, que no: y la razon, porque en quanto al recurso no està admittida la Bula: son las palabras vbi supra num. 114.: *Tutus iudicatur Rex ob non receptam dictam bul-*

bullam in his Regnis Hispaniarum. Remittome à los num. 115. & seqq. Y si se atiende al num. 112. in fin. versic. *Adeo*, se hallarà, que siguiendo el señor Salgado la opinion de que el que duda, que la constitucion, que impone excomunion, no està recebida, està seguro en ambos fueros; vno de los muchos Autores, que por esta opinion cita, es Diana part. 4. tract. 3. resol. 14. Notese, si la excomunion es materia *purè* Ecclesiastica, y contraigase la doctrina à la de la Bula Gregoriana. Finalmente el mismo señor Salgado vbi supra desde el num. 131. hasta el 142. inclusivè trae muchos decretos Pontificios, y en materias *purè* Ecclesiasticas, que por no estàr admittidos no obligan, y lo que mas es, que en todos los mas cita el señor Salgado à Diana; y la razon clara, para que no obliguen, es la misma del señor Salgado vbi supra num. 126. *Quoniam cum Summus Pontifex vniversali præsit Orbi, iuxta iura laudata infra hac 1. part. cap. 3. §. vnic. num. 45. facillimè potèst singulorum Regnorum, & Provinciarum mores nescire, ac inde damna eorum ignorare, cuius intentio quidem est illa inferre nolle iuxta text. in cap. 1. de constitution. libr. 6.*

12. En el supuesto, de que se ha supplicado de esta Bula Gregoriana, y de que toda la vez, que de ella se supplicò al Summo Pontifice, quien sabidor de esta supplica no ha dado despacho, para que sin embargo de la supplica corra, y que en estos terminos està clara la ninguna fuerza de esta Bula, segun doctrina de Bonacina tract. de legib. disputat. 1. punct. 4. numer. 43. versic. *Respondeo regulariter loquendo, præsumi annuere petitioni, & consequenter revocare legis obligationem, nam si nollet annuere petitioni supplicantium, teneretur respondere; cum ergo non respondeat, præsumitur annuere, & consentire.* Y en el supuesto de que no obliga, aunque sea su determinacion en materia *purè* Ecclesiastica, se manifiesta, que la Bula Gregoriana en este caso no debe venir à colacion, y particion.

13. Ni puede hazer fuerza otro reparo del señor Juez, que quando esta Bula no tenga autoridad decissiva, la debe tener Magistral en la opinion al modo que el motu del Señor Sant Pio V. en materia de censos con el señor Salgad. labyrint. creditor. part. 2. cap. 29. num. 23. vsque ad 27. porque aunque es subtil la doctrina, y mas su applicacion, esta

ta para Tribunales no ſirve: porque ſi los Reyes Catholicos ſupplicaron de eſte motu, por los inconvenientes, que pudo ocaſionar, como avrà Juez, que à viſta de eſta ſupplica ſe oſſàra à determinar por èl, pues entonces, aun dandole ſolo fuerza de autoridad Magiſtral, y no deciſsiva, fuera executar los Juezes por el medio de autoridad Magiſtral lo que no podian, ni debian por el medio de autoridad deciſsiva, y ſe falſificàra entonces aquel principio: *Quod denegatur per vnam viam, denegatur per quamlibet aliam.*

14. Y quando no ſubſiſta àqueſto por veneracion del Autor, entiendaſe con limitacion: puedaſe vſar del argumento de la ley corregida, quando eſtà aqueſta en el cuerpo del derecho: Gutierrez de iurament. confirmat. part. 1. cap. 16. num. 61. ibi: *Nam reſpondeo, quod licet lege correcta vti non debet in ſuo caſu, benè tamen licet ex ea argumentum ſumere, modò lex correcta ſit inſerta in corpore iuris.* Dos coſas noto en las palabras de Gutierrez: La primera, que no ſe debe vſar de ley corregida en el miſmo caſo, que decidia, lo miſmo Alvarez Pegas ad ordination. Regn. Portugall. tom. 1. in procem. ordination. gloſſ. 107. num. 5. La ſegunda, que para poder deducir argumento de eſta ley corregida, ha de eſtar inſerta *in corpore iuris*, con que ni aun argumento ſe puede tomar de la Bula Gregoriana yà corregida, por no eſtar inſerta *in corpore iuris.*

15. Otro convencimiento, para que la Bula no eſtè reſcebida: ſi eſtuviera reſcebida, la huviera obſervado el ſeñor Juez de la Igleſia en la introduccion del articulo de immunidad: no la obſervò; luego porque la conſiderò no reſcebida; que no la obſervò, patet: porque à averla obſervado, huviera procurado, que ſe huviera intentado ante todas coſas articulo de deſpojo, que es muy proprio quando los reos ſe extrahen de las Igleſias, no guardandoſe la ſolemnidad de derecho en la extraccion Faria addition. ad D. Covarr. libr. 2. var. cap. 20. n. 233. que en la extraccion deſte reo no ſe guardaſſe la ſolemnidad que pide la Bula, es conſtante; pues ſe extraho el delinquente del Convento de Sant Franciſco de eſtà Ciudad, haziendoſe la caucion ante el Guardian del Convento; pero no precediendo licencia del ſeñor Juez de la Igleſia; y la Bula al §. 8. diſpone muy al

con-

contrario : *Ad quos solos*, (hablando de los señores Obispos) *& non alios Episcopis inferiores* : cierra la clausula : *Prædictam licentiam dandi facultas pertineat*. Con la advertencia, que habla la Bula aun en los casos, que exceptùa. Y el Cardenal de Luca, fundado en la misma Bula, tiene por necessario este requisito Miscellan. Ecclesiastic. disc. 2. num. 9, y Bonacina in 1. Decalog. præcept. disputat. 3. q. 7. punct. 7. num. 4. & seqq. reprehende à Gambacurta de immunitat. libr. 8. cap. 10. num. 7. porque en este numero dixo, que bastaba la licencia tacita. Y si se me dize, que no fue necessaria licencia, luego el reo no goza de immunidad Cortiad. decis. 3. num. 23.

16. Pero demos, que esta Bula estè en practica: todabia no fuera favorable al delinquente; porque aunque este caso literalmente no estè en la Bula, ademàs de serle adaptable la doctrina, que en los numeros antecedentes dimos al cap. final de immunitat. lo està per argumentum à maiori: pues el delicto de este audaz fue de lessa Magestad aun Divina, como quiere Pignatelli consultation. 111. num. final en el tom. 4. con que expressando el Summo Pontifice, que el que offende la Magestad humana, no goza de immunidad, y diziendo Pignatelli vbi supra, que el que hurta Copon, es reo de lessa Magestad aun Divina, tenemos clara la inclusion, porque es este argumento de *crimine læssæ Maiestatis humanæ ad crimen læssæ Maiestatis Divinæ*, que es valido en derecho, y comunmente se prueba de la ley Manichæos, Codic. de hæretic. y del cap. vergentis extra eod. tit. donde tractando Innocencio III. de la confiscacion de bienes, que se haze à los offensores de la Magestad humana, haze en quanto à esto argumento para la confiscacion de los bienes de los hereges : son las palabras del text. ibi : *Cum enim secundum legitimas sanctiones reis læssæ maiestatis punitis capite, bona confiscentur eorum, filijs suis vita solummodò ex misericordia conservata, quanto magis qui aberrantes in fide, Domini Dei Filium Iesum Christum offendunt, à capite nostro, quod est Christus, Ecclesiastica debent districtione præcidi, & bonis temporalibus spoliari : cùm longè sit gravius æternam, quam temporalem lædere Maiestatem.*

17. Era adaptable à este numero la doctrina de los Autores, que defienden, que el que hurta Copon con Formas, no goza

za de immunidad, mas por tocarlos todos, y con tanta exornacion el señor Fiscal, no toco en esta circunstancia por aora; y bolviendome à la Bula Gregoriana, confessando sin perjuicio de la verdad, que estè rescebida, no goza aun despues de ella este delinquente de immunidad en el supuesto de aver cometido tan atroz delicto, como antes avemos dicho, es doctrina de Gambacurta de immunitat. Eccles. libr. 5. cap. 18. num. 6. de Anastas. Germon. de Sacror. immunitat. libr. 3. cap. 26. num. 81. donde refiriendo la opinion del señor Covarrubias variar. libr. 2. cap. 20. num. 15. versic. vigessimo quinto, dize ibi: *Sed hisce casibus non mihi displicet, quod admonuit Didacus, vt hæc intelligantur vera, cùm crimen, quod in Ecclesia commissum esse dicitur, grave est, non item cum leve.*

18. Por otro medio se funda, que este delinquente no goza de immunidad, y es por aver cometido el hurto en la Iglesia con la esperanza del refugio al cap. final de immunitat. aun en terminos mas suaves, que los de este caso, pues solo por delinquir cerca de la Iglesia con esperanza del refugio refiere contra el reo mas de quarenta Autores D. Miguel de Cortiada decis. 116. num. 1. & 2. con determinacion de N. M. S. Padre Clemente VIII. y Gutierrez hablando en sus practicas qq. lib. 3. q. 1. num. 8. del que delinque en la Iglesia, y si se presume delinquir con la esperanza del refugio, dize, que se presume este animo, si no se pruebe lo contrario: *Non tamen necessarium est, quod constet de prædicto animo, & fiducia, sed probato delicto in Ecclesia commisso, eo ipso præsumitur dictus animus, atque spes; quia delinquens in Ecclesia, ea fiducia videtur deliquisse.* Con que probado este animo, que era donde pudiera aver duda, se demuestra, que tambien por este medio està privado este delinquente del asilo de la Iglesia.

19. Quierome hazer cargo del capit. de viro nefando 17. 12. q. 2. que trae el señor Juez de la Iglesia para comprobar, que aviendo acontescido este mismo caso, que oy los Catholicos lloramos, no se privò en èl al agressor de la immunidad: Y aunque parezca prolixidad, vaya la especie del capitulo: Yendo Frontario Arzobispo Burdegalense à visitar la Iglesia de Señor Sant Pedro, passò por vna Villa de su Diœcesis, y celebrando en ella los Divinos Oficios, y instruyendo con la predicacion à sus Feligreses, llegò à aquel sitio cierto hombre llamado

Bur-

Burgando con otros de ſu miſma esfera, de quienes fue tanta la oſſadia, que de ſu atrevimiento aun no eſtuvieron ſeguros el Copon, y vaſos de la Criſma: dudoſo Frontario con ſemejante caſo, conſulta al Summo Pontifice Nicolao, para en caſo de que eſtos hombres arrepentidos lleguen à confeſſarſe, què penitencia les ha de imponer: aſsi lo dà à entender el capitulo, y la gloſſa, ibi: *Si aliquo tempore ad gremium matris Eccleſiæ redierint, quæ pœnitentia ſit eis indicenda*: à cuya conſulta reſponde Nicolao, dandole la norma, que por tiempo de ſiete años han de tener eſtos oſſados. Pero aqui es mi reparo: Què tiene que vèr la penitencia, que mira al fuero interno con la pena, que mira al fuero externo? Fuera notable en Nicolao reſponder con la pena correſpondiente à lo externo, quando ſe le conſulta penitencia para lo interno: luego no es mucho, que en eſte texto no ſe declare, que tal delinquente no goza de immunidad.

20. Supueſta la probabilidad, aſsi intrinſeca, como extrinſeca de eſta opinion, y la ninguna de la contraria, no ay duda, en que el ſeñor Juez de la Igleſia debiò determinar, que eſte delinquente (*ſalvo meliori*) no gozaba de immunidad, porque lo contrario ha muchos dias, que la Santidad del ſeñor Innocencio Vndecimo lo condenò en quanto à determinar; confieſſo, que ay por la contraria algunos Autores, aunque no muchos, (y ſin probabilidad, para que no tenga lugar la doctrina de Lumbier ſobre la ſegunda propoſicion condenada num. 1731.) aunque eſto no es de admirar, porque en eſta facultad no ay abſurdo, que no tenga ſu protector: antes que yo, lo dixo Schifordegher diſputat. forenſ. lib. 2. tract. 30. q. 3. ibi: *Adeo nihil eſt in iuriſprudentia noſtra tam imprudens, quod non ſuos habeat deffenſores*: confieſſo, buelvo à dezir, que algunos Autores dizen, que el Sacrilego goza de immunidad, y que lo miſmo dize el Cardenal de Luca miſcellan. Eccleſiaſtic. no en el diſc. 2. n. 17. porque en eſte lugar tracta, ſi el Juez Ecleſiaſtico para decidir el articulo de immunidad deberà eſtar al proceſſo hecho por el Juez Real, pero ſi en el diſcurſo 11. num. 7. & ſeqq.

21. Verdad es, que el Cardenal de Luca diſcurſ. 3. num. 3. & 4. del Miſcellan. Eccleſiaſt. dize, que deſpues de la Conſtitucion Gregoriana, ceſsò la contienda de los Autores; aunque ſerà bueno, continùe yo lo que eſte Autor dize al num. 5.

 em-

empezando donde acabò la autoridad del Papel del señor Juez de la Iglesia, que por no ser el Autor comun, tomo, y doy el trabajo de lo literal de la autoridad: son sus palabras: *Vnde propterea in præmissis, vel similibus inconvenientibus iuxta opinionem à Sacra Congregatione receptam, non cessat quidem immunitas, sed opportunæ provisiones pro facti qualitate, ac singulorum casuum circunstantijs, ab eadem Sacra Congregatione ex oraculo etiam Papæ, capi solent, putà generaliter demandando locorum Ordinarijs, ac respectivè regularium, seu alias exemptarum Ecclesiarum, & domorum Prælatis, ne facinorosos, ac diffamatos homines ibi recipiant, sive ibi se confovere permittant. Ac etiam in aliquibus casibus particularibus ob criminum enormitatem, sive vt futuris scandalis occurratur, permittendo extractionem, atque confugientis detrusionem in temporali, vel perpetuo carcere, sive etiam in triremibus: ita tamen vt Ecclesiasticæ immunitatis præsidium illum operetur confugientibus proficuum effectum, quod à pœna ordinaria eos præservet, cum istius praxis permitti non soleat, immò expressè inhiberi; quamvis enim sub Clemente Octavo in quodam gravi casu ad effectum pœnæ ordinariæ iam sequutæ extractio sequuta fuerit, atque immunitati derogatum sit, istudque exemplum per sæcularium Magistratuum ora, sive per illa scribentium contra immunitatem favore laicalis potestatis, frequenter volitare soleat, non tamen de facili eius praxis admittitur, NISI QVANDO FORTE TALES ESSENT ALICVIVS CASVS CIRCVNSTANTIÆ; VT IDEM CREDENDVM EST.* De cuyas palabras sobra motivo para conocer, que aun el Cardenal de Luca no hablò con toda la ampliacion, que se discurre.

22. Y si los Autores, que por el reo, ò por el honor de la Iglesia refiere el señor Juez por su opinion, pueden hazer dudosa la opinion, que sigo; vamos en caso de duda. Para probar, que en caso dudoso se ha de determinar contra el reo, y en favor de la Jurisdiccion Real, no he de valerme de otro, que del Cardenal de Luca; este en el Miscellan. Ecclesiastic. discurs. 2. num. 7. moviendo la question (presente la Bula Gregoriana) si el que mata à traicion, ò mutila en el portico, torre, patio, & c. de la Iglesia, goze de la immunidad, despues de dar à entender, que esta Bula, como odiosa, no se ha de entender, sino litteralmente, y no en los patios, &c. resuelve, que no goza, con estas palabras: *Id autem parum probabile videtur, cùm lex non verbis, sed rebus imposita sit, ideoque verborum formalitas attendi non debet, sed*

subs-

substantia veritatis, vel finis, & effectus, ob quem legis provisio emanavit. Doctrina, que ademàs de probar la extension de caso à caso, que fundamos num. 16. prueba, que in dubio se ha de decidir contra la immunidad.

23. Al num. 9. del mismo discurs. 2. ibi: *Idemque circa aliorum criminum exceptuatorum verificationem, vel circunstantias, & præsertim vbi agatur de proditione, ac assasinio, quorum qualitas difficilis est probationis, quoniam vbi præsertim huiusmodi criminum frequentia in regione dignoscatur, vnde propterea Reipublicæ, seu publicæ quietis intersit rigorosè cum eis procedere, vt nedum iam patrata scelera puniantur, sed futuris occurratur, ita facinorosos homines, dum se vident hoc præviso Ecclesiasticæ immunitatis præsidio privatos, largè contra delinquentes potius in dubio procedendum est.*

24. Y à continuacion de este mismo numer. 9. diziendo, que en quanto à este puncto no se deben oir los apassionados Ecclesiasticos, que por la immunidad escriven, mayormente Moralistas (de que las mas vezes se vale el señor Juez de la Iglesia) concluye asi: *Non autem amplectendus Ecclesiasticorum, præsertim Moralium zelus, vt in dubio pro immunitate respondendum sit: quoniam in concursu boni publici, & privati primum est præferendum: dicta enim benigna interpretatio immunitatem non lædit, vt aliqui zelatores credunt.* Palabras todas dignas de reparo para el caso de nuestro assumpto, y lo que mas ay que notar en ellas, que llame Luca benigna à la opinion, que *in dubio* decide contra la immunidad.

25. En el versic. *mordicus* del mismo numer. 9. dize: *Tunc circunspectè Ecclesiastici superiores in hoc procedere debent, non autem criminosos confovere, atque illorum privatum favorem publico bono præferre; si enim ita Prælati, alijque Ecclesiastici Iudices discretè (vt par est) se gererent, Sæcularium Magistratuum querelæ non audirentur; ideoque non lex, sed mala observantia legis tot producere solet inconvenientia ipsimet immunitati præiudicialia, adeo vt loco deffensionis potius læsio, ac præiudicium ipsius immunitatis resultare soleant.*

26. Al num. 16. del mismo discurs. 2. insiste en lo mismo, y para ponderar la probabilidad de su opinion, adelanta, que por este motivo la Sagrada Congregacion de immunidad mandò, se demoliessen muchas Iglesias, y no diò permisso, para que se erigiessen otras en los campos, para con esso impedir el asilo à los facinorosos: son las palabras: *Retenta tamen pro meo sensu*

eadem insinuata regula, vt in dubio pro immunitatis exclusione, & pro publico favore respondendum sit, dum praxis docet, quod hæc eadem Sancta Congregatio prudenter mandavit plures demoliri Ecclesias, sive novas construi inhibuit in locis campestribus, vel alias delinquentium, ac facinorosorum hominum receptuationi expositas.

27. El mismo Luca miscellan. Ecclesiastic. discurs. 10. num. 10. despues de affirmar lo que tantas vezes, dize, que esta doctrina procede mas bien oy, que nunca, por la muchedumbre de Templos, que ay en la Christiandad: doctrina bien adaptable para esta Ciudad, donde son tantos los Templos, y Casas immunes; y assi muy raro es el delicto, segun el mismo Luca, que no se comete con el respecto al refugio: son las palabras: *In alijs tamen casibus ambiguis, ac interpretatione indigentibus, (pro meo tamen sensu, vel genio me subijciendo semper iudicio Ecclesiæ, ac Sanctæ Congregationis) cuperem, vt interpretatio fieri deberet pro exclusione immunitatis contra delinquentem, potissimè vero ob adeo excretum Ecclesiarum, ac domorum regularium numerum, nimiamque frequentiam, ac vicinitatem à Civitatibus, & locis habitatis, adeo vt non detur ferè crimen, cui non congruat ratio, vel dispositio text. in dict. cap. final. de homicid. in 6. quod scilicet proximus, ac promptus asilus allicit ad delinquendum.*

28. Suppuesto lo dicho, parece, que (sin recurrir à lo de ladron publico, porque no ay necessidad) queda fundado, que este delinquente nò goza de immunidad; solo resta este auto del señor Juez de la Iglesia, para mejor proveer (despues de declarar su animo antes de determinar) que vayan los autos en consulta à su Santidad, por medio de la Sagrada Congregacion de immunidad, cuyo tenor me ha hecho (*salva pace tanti viri*) gran armonìa: dexo la probabilidad de mi opinion, y passo à la del señor Juez, quièn procura, que este delinquente goze de la immunidad por dos medios: El primero, porque el Sacrilego goza de immunidad: El segundo, porque aun quando fuera dudoso, por solo la duda, se ha de declarar à favor de la immunidad: Y fundando esto pretende el señor Juez la consulta? Rara cosa! bien viene aqui la doctrina del señor D. Lorenzo Matheu de re criminal. controvers. 3. n. 17. *Et si res dubia non sit, pariter ineptè consulit.* No ay duda, que las causas graves, mayormente en materias de Fè estàn reservadas à los Summos Pontifices cap. maiores de Baptism.

pe-

pero tampoco la ay, en que el señor Gregorio XIV. en su motu no reservò las causas arduas de immunidad, pues à averlas reservado, considerando el señor Juez ardua la de nuestro assumpto, no pudiera, ni debiera averse introducido en el conocimiento de ella, antes si, como tan Docto, la huviera desde luego remitido adonde pertenescia su conoscimiento, Garc. de beneffic. part. 6. cap. 3. num. 7. D. Salgad. de retention. bullar. part. 2. cap. 6. num. 13. & 35. No ay duda, que Moyses mandò à los Juezes de su Pueblo, que las causas arduas, esto es, de DIFFICVLTAD, las remitiessen à èl; pero tambien es cierto, que lo que era FACIL lo decidian: *Quidquid autem gravius erat, referebant ad eum, faciliora tantummodo iudicantes.* Exod. cap. 18. No ay duda, que à la Santa Sede Apostolica se debe el decoro, que se meresce; pero tampoco la ay, en que los Juezes Ordinarios tienen jurisdiccion para la primera instancia en todas las causas no reservadas, Concil. Trident. session. 24. de reformat. cap. 20. con que no estando esta de la immunidad reservada, es el conocimiento de ella proprio del señor Juez de la Iglesia; sin que para la determinacion aya necessidad de consulta: porque no es este caso de los difficiles, como funda el señor Juez, ni de los no determinados; que Pignatelli consultat. 111. tom. 4. num. final. en los terminos de nuestro assumpto trae decission; con que si està decidido, *frustra precibus impetratur, quod communi iure conceditur.* Y si en Pignatelli tiene consulta decidida en los mismos terminos, porquè no ha de determinar por ella el señor Juez? Bien vienen aqui las palabras del cap. noli 3. distinct. 9. *Noli meis litteris quasi Canonicis scripturis inservire, sed in illis, & quod non credebas, cum inveneris, incunctanter crede, &c.* Y si para el puncto del ladron publico hazen fuerza al señor Juez las dos decissiones de la Sagrada Congregacion, que trae Pignatelli tom. 9. consult. 28. numer. 16. como no le haze fuerza la decission de la misma Congregacion, que trae Pignatelli tom. 4. consult. 111. num. final. para el puncto del hurto del Copon?

29. En cuyos terminos paresce demàs la consulta, porque de las mismas decissiones, que ay para nuestro caso, commodamente se puede tomar resolucion para este. Pe-

gas ad ordinat. Regni Portugall. tom. 2. ad libr. 1. tit. 5. & 6. §. 5. gloss. 9. num. 19. *Item quando aliter interpretatio congruè haberi non potest, ad Principem recurritur, vt vidimus; sed si congruè, minimè.* Mayormente quando en no castigarse este delicto por aora por el medio de la immunidad, se sigue tanto perjuicio al bien comun, pues la pena, mas es para terror de otros, que aun para el mismo delinquente, como dize Pegas ad ordination. in prœm. gloss. 80. num. 1. *Nam pœnæ infliguntur non ob præteritum facinus, quod infectum fieri amplius non potest, sed propter futurum, ne is, qui alteri iniuriam facit, tale quid iterum committere audeat, cæteri quoque à vitijs deterreantur.* Y assi debiò hazerse sin dilacion el castigo; y en estos mismos terminos no se debiò recurrir à su Santidad, Pegas dict. tom. 2. gloss. 9. num. 18. *Vel quando periculum est in mora, si recurratur ad Principem*: lo mismo D. Salgad. de retention. Bullar. part. 1. cap. 1. §. vnic. num. 59. & 60.

30 En quanto al recurso de fuerza, y su impugnacion no me introduzgo, porque no todas cosas me hazen fuerza: solo si digo, que es practica inconcusa, y tolerada, motivo bastante, para què, aunque (caso negado) fuesse violento, no se impugnàra. D. Salgad. de retention. part. 1. capit. 2. section. 5. num. 173. *Adhuc tamen tolerantiam tot Pontificum per tot longissimum, & immemorabile tempus consensum, dispensationem, atque per consequens iustum, & legitimum titulum præbuisse regi nostro, vt eo licitè vti possit.* Doctrina, que aunque del recurso de fuerza *in genere*, se puede applicar muy bien al auto de legos.

31. Cesso, y solo siento, que aunque la immunidad es cosa muy santa, por la mala observancia de ella (como dize Luca vbi supra) se causan à la Republica muchos daños; y assi digo con el Apostol de las Gentes ad Roman. 5. 20. *Lex autem subintravit, vt delictum abundaret.* Por cuya causa mi buen zelo se contentàra, con que desvanescida la sombra de immunidad, que à este delinquente se procura dàr, se le impusiera la pena, que le previno Cortiada decis. 112. num. 80. ibi: *Fur sacrilegus sufferans Sanctissimum Eucharistiæ Sacramentum, seu custodiam, in qua Sacrum Dominicum*

S

cum

cum convivium, Panis Angelorum, Viaticum tutum peregrinationis nostræ, Sacramentum Sacramentorum reponitur, condemnari debet ad pænam amputationis manus, & mortis naturalis.

Este es por aora mi sentir, que en el todo sugeto à la Correccion de la Santa Madre Iglesia, y à la censura de los Doctos. Sevilla, y Agosto 13. de 1713. años.

Supprimit Autoris meritò nunc nomen opella:
Murus at est ratio, qua resovetur ea.
Si quid habet recti, Lector, modò gratus adesto:
Dissona si fuerit: scribe; paratus ero.